428

15

✠

POR

DON JOSEPH FONTANA, Y COMPAñIA, VEZINO DE LA VILLA DE MADRID, Y RESIDENTE EN ESTA CIVDAD DE SEVILLA.

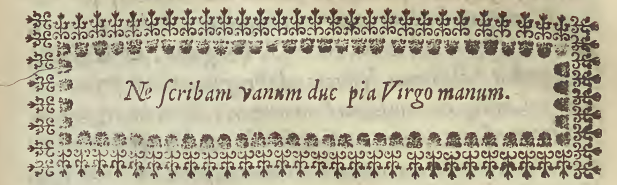
EN EL PLEYTO EXECUTIVO

CON

DON MANVEL MANSO, ENSAYADOR DE LA REAL CASA DE MONEDA DE ESTA CIVDAD, Y VEZINO DELLA.

SOBRE

QVE SE CONFIRME EL MANDAMIENTO de Execucion, que se mandò despachar por el Licenciado Don Antonio Maria de Milan, Alcalde del Crimen de esta Real Audiencia, de los 21 ꝟ. y mas doblones, que importan las 19. letras de Cambio, que se han presentado en el pleyto, dadas por el dicho Don Manuel Manso, à fauor del dicho Don Joseph Fontana, y su casa.





VNQUE ha ſido controvertido, ſi por la aceptacion de la perſona à quien las letras van dirigidas, queda libre el deudor de ellas, y algunos Doctores dixeron, que quedava libre, dando por razon, que aquella aceptacion *de ſtylo mercatorum habetur loco ſolutionis pecuniæ*; y que por eſtilo libra al deudor, Otros, que de coſtumbre *facta promiſsione ſolvendi per mercatorem creditori ipſo iure liberari debitorem*, y que eſta es general, y antigua coſtumbre de Italia toda: Otros, que con la aceptacion ſe cauſa verdadera delegacion, *quæ fit interventu nouæ perſonæ*, y que ſe cauſa aſsimiſmo novacion, y por eſta razon llevan eſta opinion, Follerio, Maſcardo, Anna, Maſtrillo, Laudenſe, Nicolao Genoa in locis vbi Dominicus Gaitò de credito, cap. 2. tit. 7. num. 2377.

Empero la verdadera reſolucion, y que ſe prueba con mas vivas razones es, que el que dâ la letra no queda libre con la aceptacion de la perſona, à quien vâ dirigida ſu paga, y que puede ocurrir el acreedor en qualquier tiempo contra el que diò la letra, dixolo con gran comprehenſion de la materia el ingenioſo Gaito vbi proximè num 2381. cum ſeqq. adonde aviendo pueſto la primera opinion, que he referido con los Doctores que la llevan, que ſon los que alli dixe, dize aſsi: *Re tamen melius per grauiores authores penſata reſolutum fuit, ſcribentem debitorem primum nequaquam eſſe liberatum, quia acceptans per acceptationem reputatur fideiuſſor, & ſi fideiuſſor promittat, & non principalis, nullatenus liberatur, in terminis Præſes de franchis*

chis decis. 303. ac nisi completæ fuerint litteræ cambij per realem solutionem scribens numquam liberatur, Baldo, Salyceto, Castrense, Jason, Aretino, Barbosa, Bologneto, & Mastrillo, quos probat doctissimus Robitus ad Pragmmaticam primam de litteris Cambij in nouissimo Commentario dicens in regno hanc opinionem esse receptam, ac Genuæ esse eandem opinionem per generalem, & notoriam consuetudinem receptam, testatur Rota Genuæ decis. 2. sub num. 40. & 41. & nouissimè sex vicibus decissum pro hac opinione fuisse per Rotam Romanam dicit Scacia de comercijs, & cambijs, §. 2. gloss. 5. num. 392. & seqq. Illa præcipua ratione, quia acceptatio facta non est novus contractus inter acceptantem, & creditorem, cui facienda erit solutio, sed est pars contractus litterarum cambij celebrati inter istum, & mandantem, nec creditor acceptatione acquiescit, nisi secuta numerali satisfactione; vndè cum fides crediti non fuerit per creditorem habita per illam acceptationem non liberat suum debitorem principalem, argumento text. in §. Venditæ inst. de rer. diuis.

Y prosiguiendo en el mismo lugar, *inquit, eandem opinionem receptissimam, & magis communem dicunt*, Farinacio decis. 679. num. 6. & Rota in novissimis, tom. 2. Mastrillo decis. 221. num. 17. tom. 3. noviter impresso, ac Dom. Paschal. de virib. patr. potest. p. 1. cap. 8. num. 21. *Ideò penès præcitatos Doctores concluditur, in electione creditoris esse agere contra scribentem, vel contra acceptantem, vt Præses de franchis* citat. decis. & expresius Mastrillo allegato loco, num. 19. *testatur, nam litteræ vbi effectum non habuerint semper durat, & remanet prima obligatio, vt in terminis nouissimè* probat Mar. Ant. de Amat. decis. ferrar. 2. num. 11. & seqq.

Esta conclusion se prueba ex text. capital. in leg. si litterarum auxenonis, Cod. de solut. ibi: *Mandato non completo cum petitio debiti maneat integra, nihil legitimam exactionem impedire potest*, leg. 15. tit. 14. part. 5.

Con el fundamento de dicho texto corroboran esta opinion Fontanell. tom. 1. decis. 125. num. 5. y Amato var. resol. 47. num. 33. Melchior Phœbus decis. 207. tom. 1. Marescot. var. resol. lib. 2. cap. 11. num. 1. & 2.

Del

Del mismo sentir es Carleval, de iudicijs, tom. 2. disp. 6. tit. 3. à num. 24. y el señor Olea, de cess. iur. & act. tit. 7. q. 3 num. 25. y Marinis lib. 1. resol. cap. 80. & ad revertem decis. 441. num. 1. Cardinalis Luca de cambijs, discursu 22. per totum; novissimamente Ioannes Marquardi, de iure mercator, & commercior. lib. 2. cap. 12. de permutatione, & cambijs, num. 55.

Ex iam dictis, se viene en conocimiento claro, que por las cantidades de las dichas 19. letras de cambio, que parte de ellas se aceptaron, y otras se protestaron, tiene regresso Don Joseph Fontana, como sacador de ellas, contra Don Manuel Manso, como dador, por no averse cobrado de Don Gabriel Mantilla, sobre quien se dieron, de manera, que el dicho Don Manuel Manso es verdadero deudor de todo el importe de dichas letras de cambio; y como tal ha dirigido legitimamente Don Joseph Fontana su accion contra el susodicho, por lo qual no se puede escusar por manera alguna de su pago, mayormente, aviendo reconocido judicialmente, y debaxo de juramento, ser las dichas letras, y firmas que estàn en ellas, suyas.

Por dicho reconocimiento compete á Don Joseph Fontana, y à su casa via executiva, pues esta no solo se dà por instrumentos publicos, si no tambien en fuerça de qualesquiera privados, y de cedulas, y librranças. ex leg. 5. tit. 21. lib. 4. Recopil. el señor Vela disertat. 23. & 24. adonde trae todo quanto conduce al reconocimiento de los instrumentos particulares, los quales reconocidos por si, traen aparejada execucion; y con mas razon, quando en ellos se confiessa el debito, como se confiessa por el dicho Don Manuel Manso en las dichas letras, pues dize, que las dà, por aver recibido su valor del dicho Don Joseph de Fontana, y su casa; y esta confession es la mas privilegiada probança que ay en esta materia.

La razon que dà el señor Vela en los lugares citados, de que los instrumentos privados reconocidos, traygan aparejada execucion, es, porque tienen fuerça de publicos, Augustin. Barbos. in cap. cum dilectus de fide ins-

trument. num 6. Genua de escriptur. priuat. q. 4. num. 200. Gratian. discept. forens. cap. 171. Surdus decis. 312. num. 8. el señor Presidente Covarrub. practicar. cap. 22. num. 8. Gaito de credito, cap. 2. tit. 8. num. 3045.

Y si esto procede en qualesquiera instrumentos privados, con mucha mas razon en las letras de cambio, por favor, y privilegio de el Comercio, Thoro in compend. verb. Litteræ cambij; y el señor Larrea decis. 17. num. 15. Manuel Alvarez Pegas controv. forens. cap. 1. num. 25.

Del mismo sentir es el Author de la Curia Philipica, lib. 2. Comercio Terrestre, cap. 7. num. 25. Raphael de Turri en su doctissimo tratado de cambijs, disp. 2. quæst. 16. num. 19. Scacia de comercijs, gloss. 2. §. 7. num. 4. & 5,

Es singular la decision 9. de Mastrillo para nuestro caso, y de la costumbre general que ay en toda la Europa, de que por las letras de cambio reconocidas competa via executiva al acreedor, ò sacador de ellas, lo asienta por certissimo el Cardenal Luca en su eximio, tratado de cambijs, discurs. 22. num. 2. ibi: *Et quatenus pertinet ad primam dicebam, non esse dubitandum de regula super competentia viæ executivæ, quæ ex magis communi, & vbique recepta Doctorum opinione competit pro litteris cambij, non solum contra mandatarium acceptantem, sed etiam contra scribentem in casu regressus ob illarum non implementum, cum de communi omnium Europæ Tribunalium consuetudine ratione commercij id receptum sit, ex deductis per Gratianum discept. 569. num. 25. Seraphin. decis. 530. & 562. Othobono decis. 117. & in alijs cum multis per Addentes ad decis. 282. num. 39. & seqq part. 9. recent. & Regnicolis latè Thoro voto 55. Capic. Latro consult. 14. num. 15. & 19. Robisto pragmat. 1. de litter. cambij.*

A tanto se estiende la execucion de las letras de Cambio, que à demas de tenerse como instrumentos publicos, tienen aun mas fuerza para lo preciso de la execucion, que la cosa juzgada, como lo pondera Joannes Marquardo novissimamente en su singular tratado de Jur. Mercator. & Commercior. lib. 2. cap. 12. de permutatione, & cambijs, num. 61. ibi: *Secundo habent hæ litteræ effectum sententiæ, & rei iudicatæ, vti arguunt Barth. & Doctores*

tores in leg. nam postea §. si is qui temporali, ff. de iniurijs, quin immo, & pleniorem, quam ipsa sententia, quia post tres dies, postquam fuit recognita, fieri potest executio realis, & personalis, quod ita Bononiæ, & in tota Italia, & quibusdam Germaniæ Emporijs obtinet. Secus autem hoc in sententia in qua datur condemnato tempus quadrimestre, leg. fin. Cod. de vsuris rei iudicatæ, Joh. Crot. dicto Consil. 190. num. 25. 26. & 27. Et secundum prædicta iudicasse Consistorium Sacræ Regiæ conscientiæ Regni Siciliæ, die 10. Aprilis, anno 1604. testatur Dom. Garcia de Mastrillo decis. 9. numer. finali.

De todo lo discurrido se viene en conocimiento de la justificacion que tiene el mandamiento de execucion, que se mandò despachar por los 21ʒ. y mas doblones de las dichas 19. letras de Cambio por el Alcalde Don Antonio Maria de Milan à pedimento del dicho Don Joseph Fontana, contra el dicho Don Manuel Manso, por ser verdadero deudor de dicha cantidad, y que della no se puede librar, sino es con su paga.

Conociendo el dicho D. Manuel Manso, que no podia dexar de reconocer por suyas las dichas letras de Cambio, y sus firmas que estàn en ellas, dixo en su reconocimiento, que eran en confiança en que padece notable error, pues procede de los 69ʒ. y mas pesos escudos, que Don Joseph de Fontana le diò sin intereses, y solo por beneficiarlo, y para aliviarlo de los ahogos que le significò diferentes vezes, tenia, y para este fin se le hizo el dicho prestamo, y despues dèl se le socorrieron con otras cantidades, de manera que dichas letras de Cambio proceden de debito legitimo, y por èl se pudieron, y debieron dar, y si por èl pudo D. Joseph executarlo, mucho mas pudo recebir las dichas letras por el debito antecedente, en que no puede negar D. Manuel Manso, que fue beneficiado.

Esta conclusion la asientan por llana el Cardenal Luca in Theatro Veritatis, & Justitiæ de Cambijs, discurs. 3. per totum, & præcipuè, num. 4. ibi: *Vndè cum sæpius per Rotam firmatum fuerit, quod cambium ex merci-*

cibus, vel ex creditis antecedentibus. Creari potest, vt præsertim in Romana pecuniaria 5. Junij 1648. corrado 14. Junij 1649. Dunozeto inter suas decision. 829. Romana Cambiorum 28. Aprilis 1651. Verrospio, & in alijs cum nil vigere videatur, quod prohibeat, quia si creditor de tempore contractus cogere poterat debitorem ad sibi solvenda credita quæ vera, & legitima essent hinc proinde benignè potius cum eo agere videtur, si abstinendo à coactione, eademque credita convertendo in alium contractum, ex quo dilationem debitor recipit, quoties ista non est causa alicuius lucri, seu excessivè, vel aliàs præiudiciali conventionis, quæ in cambijs nundinalibus non datur, minusque hodiè in illis platealibus; quæ excercentur per eas civitates, quæ plateæ formam habent cum totum pendeat ab eventualitate pretij vniformiter à publico foro mercatorum taxari, vt supra in Romana Cambij, discurs: 1.

Conque no se puede hazer estimacion de nada, ni para nada de la calidad que puso el dicho Don Manuel Manso en el reconocimiento de dichas letras, de que fueron en confianza.

De manera, que es llano por el pleyto que las dichas letras procedieron de verdadero debito; y por proceder dèl se dixo en ellas,que su valor se avia recebido del dicho Don Joseph de Fontana, y su casa, conque acabò de correr el velo à la machina Don Manuel Manso con dezir,que procedian de confianza, y se cumple lo que dize Baldo, quod falsum revelatur in leg. si ex falsis, Cod. de transact. Dom. Larrea allegation. fiscal. 96. num. 1. Deo huiusmodi omnino non indulgente occultari ex Auth. de Testib. §. & licèt, vers. hac namque, collat. 7.

Pero siendo la calidad, que pone en su declaracion el dicho Don Manuel Manso extrinseca, diuidua, y separada, y que no nace del vientre de las dichas letras, no puede embarazar el ingresso de la via executiva: y aun quando fuera excepcion legitima, solo se puede reservar para los diez dias de la ley, como estàn reservadas las que pueden competer al dicho Don Manuel, Parlador. rer. quotid. cap. fin. §. 4. n. 12. plenissimè, el Señor Vela disertat. 24. per totam.

Aun-

Aunque es controvertible en el Derecho, si la excepcion de non numerata pecunia, à que corresponde la calidad de confiança, que añadió el dicho D. Manuel en el reconocimiento de dichas letras impide la execucion de ella probada incontinenti, es la mas segura opinion de que semejante excepcion no se admite en las letras, en q̃ se confiessa por el dador de ellas, que ha recibido su valor del sacador, ó acreedor, como se confiessa en las 19. deste pleyto: y en este caso no solo no se debe admitir la dicha excepcion de non numerata pecunia para impedir el ingresso de la via executiva, sino que ni se puede oponer en los diez dias, Scacia in tract. de comercijs. §.2. gloss. 8. n. 5. ibi: *Limita primo eandem regulam, vt non procedat, quãdo Campsarius, id est, debitor confessus esset in litteris cambij numerationem pecuniæ, vel saltem non diffiteatur, quia tunc non potest oponere exceptionem non numeratæ pecuniæ*, Bald. cons. 190. Sempron. sub. n. 2. lib. 2. & Foller. ad Marantam in specul. part. 6. act. 6. principal. n. 35. in fin. vers. Sed finge Campsorem, fol. 387.

Y la razon desta conclusion es, porque aquella palabra la valor recebida influye, que huvo solucion Real; y por ella se tiene por probada, como explica la dicha palabra el mismo Scacia in loco citato, ibi: *Declara, explicãdo vberius hanc limitationem vt in civitate Genuæ ex communi mercatorum observantia campsarius dicitur confessus pecuniæ numerationem in litteris cambij, quando in litteris sunt aposita illa verba per la Valutta hautta de contanti, vt in formula litterarum, quas posuimus initio huius, § 2. Quia tunc dicitur probata solutio, et idem si diceretur de numerato Rota Genuensis decis. 44. in fin. et idem ex dispositione capitulorum nundinarum Genuensium n. 14. quando in cedulis quibus dantur pecuniæ ad cambium, et fiunt solutiones in dictis nundinis dicitur per la valutta hautta, quia eiusmodi cedulæ habent eandem vim, ac si realiter, et in pecunia numerata esset solutio, ideoque neque in iudicio neque extra poterit opponi solutionem non fuisse realem, quare cum extantibus prædictis verbis per la valutta hautta de contanti non sit locus exceptioni non numeratæ pecuniæ, mercatores, qui dant cambio semper accipiunt litteras cum prædictis verbis.*

Ra-

Rafael de Turri en su tratado de cambijs 2. p. q.17.in princ. prueba con inumerables Autores esta misma conclusion.

Tampoco puede embarazar la via executiva, el que en los autos aya vale de D. Joseph Fontana à favor del dicho Don Manuel Manso; porque además, que este fue verdaderamente en confiança, sin embargo la excepcion, que nace dèl, que es de Compensacion, no puede embarazar el ingresso, y el progresso de la via executiva, yquando sea excepcion della, por ser anterior à las dichas letras, solo se podrà conocer della en los diez dias de la ley, adonde estàn reservadas por el Alcalde Juez deste pleyto las excepciones de dicho Don Manuel, el señor Larrea, decis.87. per totam, que por traer singularissimos fundamentos de esta conclusion, no se haze mas comprobacion de ella.

Si se juzga por lo extrajudicial de las personas, y por las circunstancias, que concurren en cada vna, no es dificultoso hazer el juizio, de que Don Manuel Manso es verdadero deudor de la cantidad de las dichas 19. letras, como dixo la ley fin.ff. de oblig. & act. ibi: *Ex personis, causisque eius cuius notio fit æstimaturum an actio danda sit*, Si el juizio se ha de hazer por los Autos del pleyto, se hallarà, que Manso ha faltado à todas las leyes de la confiança, pues aviendola avido en el empeño de las joyas, que realmente se hizo de su cuenta, quiere suponer contra toda verdad, para confundir este negocio, que se vendieron, y que las comprò Don Joseph Fontana, no siendo verosimil, ni que pueda caber en prudente juizio, que siendo Don Joseph Fontana hombre de negocios, y que estando en el exercicio actual dellos, recibiesse compradas joyas de valor de 148 ꝥ. pesos escudos, sin informarse de su verdadero precio de personas inteligentes, como se requeria; y esta falta prueba por si sola, sin otro adminiculo, que el vale de los 78 ꝥ. pesos fue en confiança, y que no huvo venta, y que solo sirvieron las joyas para que se empeñassen, por cuenta de Manso, y para resguardo de las letras, y que pagasse sus intereses, como todo esto quedò tratado, yajustado entre ellos; y contra esta verdad quiere Manso mantener, que hu-

huvo venta de las dichas joyas, no aviendo Don Joseph Fontana hecho ningun examen dellas, ni de sus precios, en que puede aver grande engaño, por ser engarçadas de diferentes piedras.

Esta falta de examen la pondera Noguerol por presumpcion principalissima de simulacion en la allegat. 10. & num. 28. ibi: *In hac scriptura promissit Garbarinus, vt supra dictum est num. 10. Carolum Strata intra certum tempus traditurum esse in hac Curia Ambrosio Saluago iurium priuilegia per nouam venditionem in capite Sauli, & Doria, & in hac ipsa scriptura confitetur recepisse ab illis in pecunia numerata 2. q. 121 ∪ 800. marapetinis ad hoc vt eis vendi faceret quoddam ius regale 16 ∪ 990 marapetinorum redditus annui, & eius priuilegium in eorum capite expediri, & hoc sine expressione situationis, aut alterius qualitatis iuris; argumentum quidem euidens, quod hoc ius futurum erat vt cætera iura ad pignus dicti cambij, nam alioquin ad cautelam, & securitatem scirent, & exprimerent situationem Cepola de simulatione contractus num. 64. vbi pro simulationis præsumptione ponit, quando emptor non inquirit, & certioratur de qualitatibus rei, quam emere vult, Parisius cons. 54. num. 70. lib. 1. vbi de eo, qui non curauit capere aliquam informationem de re per ipsum empta, & consil. 55. num. 52. eodem libro, Decianus cons. 62. num. 82. lib. 3. Rota decis. 116. num. 5. part. 2. diuersor. Menoch. de arbitrar casu 40. n. 29. vers. Sed vltra, et n. 30. et lib. 3. præsumpt. 122. n. 85. et consil. 109. n. 21. Mascard. conclus. 444. n. 12. Carrocio de locat. d. q. 3. n. 11. fol. mihi 234. Hondedeus cōs. 33. n. 15. lib. 2. Mantica de tacit. conuent lib. 8. tit. 20. n. 28.*

Es muy del intēto lo que dize Marquardo de mercatur. lib. 2. cap. 9. de que aunque de derecho el contracto de prenda se puede hazer sin autoridad de Juez, por ley municipal de Saxonia, está establecido, que no valga sin que intervenga autoridad judicial, pero que esto se limita en los Mercaderes, porque se mantenga su credito, y no se pierda por el descredito de empeñar sus bienes, por juzgarse este acto en el comercio de aniquilacion de caudal proprio, & num. 7. ibi: *Maximè cum potentior, & principalior causa, seu ratio cur cessiones, et oppignorationes eiusmodi judicialiter fieri non debet, consistant in debitore, ne eius facultates manifesten-*

festentur, fides labe fa&etur, & via comercijs obstruatur.

Demanera, que si se atiende á las presumpciones, indicios, y conjeturas del pleyto, y de la forma con que Don Manuel Manso hizo prender à Don Joseph Fontana, y de que nunca le ha pedido nada por razon del vale, y finiquito, sino despues que D. Joseph presentò sus letras de cambio, de todas ellas se verifica, que el debito de las dichas letras es legitimo, y que la venta de las joyas fue simulada, y el vale de los 78ꝟ. pesos en confiança, como se manifiesta de los indicios que resultan contra Manso, y de los argumentos que se pueden hazer contra su proceder, los quales no solo en los casos de dificultosa probança, sino en qualquiera causa convencen masque otro genero de prueba, pues la de testigos està sujeta à la diligencia, y al soborno, y las escrituras se pueden fingir, fabricar, y falsificar: en el argumento no cabe algo desto; porque es hijo de la razon, y del entendimiento, y assi lo puso en primer lugar el cap. forus de verb. signif. ibi: *Causa, aut argumento, aut probatione constat, argumentum numquam testibus numquam tabulis dat probationem, sed sola inuestigatione inuenit veritatem, vnde dictum est, argumentum argutè inuentum,* por esta razõ lo que por indicios, y argumentos se muestra, y lo que las presumpciones persuaden se tiene por probado, *leg. licet impe rator. ff. de legat. 1. leg locuples, ff. de manumiss. testam. cap. Cum dilecti, et ibi Panormitanus de donat.* En tanto grado que se tiene por manifiesto vsurario el que por conjeturas se descubre serlo, aunque no ayga probança de testigos, ni instrumentos, vt cum *Iasone, Alexandro, Gail, Menoch, Mieres, Dom. Valençuela, et alijs Dom. Larrea alleg Fisc 96. n. 12.*

De aqui nace, que no ay mas torpe culpa, ni se puede considerar mas grave defecto, que faltar à la confiança, y buena correspondencia, como ha faltado Manso en no aver pagado el valor de las letras, ni desempeñado las joyas, ni pagado sus intereses, y lo que mas es, que ha procurado el descredito de Don Joseph con su prision, por dar credito à la venta fingida de las joyas, y al finiquito, y vale de los 78ꝟ. pesos, que se hizo en confiança: á que alude lo que dixò Ciceron, pro sexto Roscio Amerino, ibi.: *Ergo id-*

idcirco turpis hæc culpa est, quod duas res sanctissimas violat, amicitiã, et fidẽ, nam neque mandat quisquam ferè nisi amico, neque credit, nisi ei, quem fidelem putat: perditissimi est igitur hominis simul amicitiam disoluere, et fallere eum, qui læsus non esset, nisi credidiset.

Y parece que refiriendo à esto nuestra ley de Partida dixo con aquella autoridad, y gravedad tan grande, y *por esto dixeron los Sabios antiguos, que en el mundo no avia mayor pestilencia, que recibir home daño de aquel en quien se fia,* leg. 3. tit. 19. part. 3.

La verdad es, que falta à mucho, quien no cumple con la confiança, y mas si por ella se causa daño, y se imposibilita el remedio, porque viene el mal por donde se esperaba la salud, y son muy sensibles las heridas que se reciben deste modo, como dize Ouidio in Æoi.

NON EXPECTATO VVLNVS AB HOSTE TVLI.

De manera, que esperando Don Joseph Fontana, que le pagasse Don Manuel Manso tantos Beneficios como le debia, en retorno dellos le ha presso, y puesto à contingencia su credito reduciendo à trampa legal los 21ꝟ. doblones, que està debiendo lexitimamente, y porque le ha esperado Don Joseph hasta que llegassen los Galeones por averle assegurado tener en ellos efectos; y està taciturnidad de Don Joseph Fontana no es igual à la de Don Manuel Manso en no aver cobrado los 78ꝟ. pesos, que dize le debe por el vale, porque si este debito fuera cierto estando, como ha estado, y està en su entero credito la casa de Don Joseph: no es creible, que cantidad tan considerable la dexasse de pedir en tanto tiempo como ha pasado despues de la fecha del dicho vale el dicho D. Manuel, porque esta omission no puede ser por otra causa, sino porque no se le debia la cantidad de dicho vale, como dize la *ley siquis forte 6. ff. de pænis ibi* : *Non enim debuit tam magnam rem tandiu reticere, cum Menochio, & alijs innumeris el señor Vela, disertat.* 38. *n.* 80. Y el mismo argumento haze *Ciceron pro Publio Quincio, Satis est argumenti nihil mæ-*

 nio

uio debitum esse, quod tandiu nihil petit. Con que esta circunstancia dà à entender aver sido la venta de las joyas en confiança para que los Plateros de Madrid, que las avian vendido al fiado no descubriessen, que se avian empeñado por los 68ꝗ. y mas pesos, que el dicho Manso debia al dicho Don Joseph, y à su casa.

Aqui pareçe, que se vee aquel velo celebre de Parrasio, de quien dize Plinio, que pintado á modo de cubrir vna pintura, de modo, que engañado Ceusis *flagitauit tandem remoto linteo, ostendit picturam*, pero de verdad no avia otra mas que el velo engañador con las mentiras del pincel, y esto se vee à la consideracion prudente de quien tuviere sentimiento de raçon, de que el vale fue en confiança, y que fue dissimulo el de la venta de las joyas, no aviendo avido mas à la verdad, que el trato de que se empeñassen con intereses, para que Don Joseph se valiesse de los 69ꝗ. pesos que le debia Manso, y con la calidad de que el suso dicho las avia de desempeñar luego, y pagar sus intereses, y esta verdad se hà querido cubrir con el velo del engaño de dicho vale.

Y no es menester mas probança que lo regular, y verosimil de que nadie dexa ociosa tanta cantidad por tanto tiempo, quando en este qualquiera se desvela procurar reditos, y vtilidad, como dize Ovidio, lib. 2. de Ponto eleg. 3.

At redditus iam quisque suos amat, et sibi quid sit
Vtile, solicitis computat articulis.

Y mas en vn hombre de las dependencias de D. Manuel Manso, y de su actividad, donde el dinero le vale mucho por hallarse en Sevilla, y tener en ella ocasiones para beneficiarlo, y assi no es verosimil, que dexasse ocioso el del vale tanto tiempo, Parisius cons. 83. n. 27. ibi: *Quod verosimiliter statim petissent, ne per tantum temporis extitissent illa repetere, & habere, cum soliciti essent lucrari, & negociari ex pecunijs adhuc alienis, et in hoc essent diligentes, nec presumendum est eos tanto tempore iactasse suum leg. cum de indebito, ff. de probat. leg. aurum ff. de solut. et faciunt notata per Alexandr. consil. 5 et 42 in 4. vol. et per repentent. in Clement. sæpè in princ. colum. 3. et 4. de verb. signif.*

No

No cobrar Don Manuel Manſo la cant. de dicho vale concurriendo las circunſtancias, que brevemente ſe han apuntado ſuponiendoſe acreedor, ſolo puede ſer, ò ſumma negligencia, ò ſingulariſsima liberalidad; ſi negligencia, fuera milagro: ſi liberalidad es ridiculo, como dize Ciceron, pro Pub. Quincio, *reſtat, vt aut ſumma negligencia tibi obstiterit, aut unica liberalitas: ſi negligentiam dices, mirabimur: ſi liberalitatem, ridebimus.*

En los hombres de negocios como Don Manuel Manuel Manſo, no ay eſtas liberalidades, y en la neceſsidad nadie las tiene, dize la *ley rem legatam 18.ff. de adimend. et transf. legat. ibi: In neceſsitatibus nemo liberalis exiſtit, y es grā preſumpcion de fraude, dixo con Bald y Cepol. Farinac de falſit. et ſimulat. q. 162. n. 181.* ibi: *Simulatio et fraus præſumitur ex nimia liberalitate, Noguerol allegat. 10. n. 24.*

Buſque el ingenio mas ſutil por donde puede ſer veroſimil; que eſtuvieſſe Don Manuel Manſo ſin cobrar vna cātidad tan grande como la del vale, que era llano, y que lo podia pedir luego que ſe hizo, y que aya dexado paſſar tanto tiempo como ha paſſado ſin aver hecho algunas diligencias con él, ſino ſolamente quando ſupo que ſe querian preſentar las letras de cambio en juizio y ſino encuētra eſta veroſimilitud, es preciſſo que encuentre con la confiança del dicho vale, *vt ex Carolo, Ruyno, Cephal. Roland. Avalle, Moroſio, y otros. Dom Valençuela. conſil. 97. n. 2.* ibi: *Quod autem veroſimilitudine caret pro falſo habendum eſt cap. quia veroſimile de præſumpt. & ibi communiter Doctores leg. qui habebat, ff. de legat. 3,*

La evidencia deſte argumento concluye de tal manera la confiança y diſimulacion del vale, que no dexa libre al entendimiento para que juzgue otra coſa, q̄ es la fuerça de la preſumpcion vehemente, *Tyber. Decian conſ. 8. n. 52 lib. 1. ibi: Vehemens præſumptio tunc dicitur, quando iudicantis animus ad contrarium perſuaderi non poteſt, Monter. à Cueba deſciſſ. 36 p. 3. n. 246.* y que ſe debe dar la ſentencia por ella es de *Mathienzo cum innumeris in r. pet. cap. 2. de præſumpt. à n. 97.*

Eſto procede mas ſin duda aviendoſe de juzgar en tribunal tan ſupremo, donde baſta que de qualquiera modo

ſe

ſe deſcubra la verdad por los medios legales, *leg.rem non nouam 14.Cod.de iudic,ibi: Cum veritate, et legum obſeruatione iudicium eſſe diſpoſituros, et in cap.dilect. 6.de iudicijs*;ibi: *Simpliciter, & purè factum, et rei veritatem inueſtigare curetis, et in cap. veritatis 14. de iure iur. et in leg. 11. tit. 4. part. 3*. ibi: *Verdad es coſa, que los juzgadores deben catar en los pleytos ſobre todas las coſas del mundo, leg. 10. tit. 17. lib. 4. recop*. ibi: *Siendo hallada, y probada la verdad en el proceſſo*; eſta la deſcubren las conjeturas, y argumentos, mejor que otro genero de prueba, como ſe ha dicho, y ſe añade lo que dize *Farinac. à eſte propoſito en la q. 162. n. 110. de falſit. et ſimulat.* ibi: *Et multo magis vt coniecturæ ſufficiant, quando cauſa cognoſcenda ſola facti veritate inſpecta, & cum Maſol.* Pariſ. *Ruyno, & Cephal. Cyriaco controv. forenſ. cap. 219. n. 84. et cum multis el ſeñor Vela, diſertat. 38. n. 20. et 21.*

Aunque no era meneſter tocar en los argumentos, y preſumpciones, que ſe han referido, ſe ha hecho para que ſe reconozca, que Don Manuel Manſo no es acreedor à Don Joſeph Fontana, y ſu caſa, y que ſolo lo es el dicho Don Joſeph, no ſolo por la cantidad de las letras, ſino por otras.

De manera que ſu derecho ſe reduce à cobrar lo que real, y phyſicamente à deſembolſado por el dicho Don Manuel Manſo, quien no ſe halla con excepcion, que pueda embarazar dicho credito, pues todas las excepciones, que ſe dize ha inſinuado por ſus declaraciones (que haſta aora no hemos viſto) no ſon impeditivas del mandamiento de execucion, que ſe ha deſpachado por el dicho Alcalde, y aſsi eſpera el dicho Don Joſeph de Fontana que ſe ha de confirmar el mandamiento de execucion que eſtâ deſpachado por los 21ꝟ. y mas doblones de las diez y nueve letras de Cambio, que eſtàn preſentadas en el pleyto. Salvo la digniſsima Cenſura de V. S. cui hæc libentiſsimè cedimus: Sevilla, y Noviembre 5. de 1698. años.

Licenc. Don Juan de Molina y Lugo.